

На правах рукописи

Павлов Дмитрий Анатольевич

**Условное осуждение несовершеннолетних в России
и государствах-участниках СНГ
(сравнительно-правовое исследование)**

12.00.08 – уголовное право и криминология;
уголовно-исполнительное право

Автореферат

диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук

Казань 2007

Работа выполнена на кафедре уголовного права и процесса государственного образовательного учреждения высшего профессионального образования «Владимирский государственный университет»

Научный руководитель: доктор юридических наук, профессор
Чучаев Александр Иванович

Официальные оппоненты: доктор юридических наук, профессор
Якушин Владимир Андреевич

кандидат юридических наук, доцент
Ашин Андрей Александрович

Ведущая организация Московский городской университет
управления Правительства г. Москвы

Защита диссертации состоится « » _____ 2007 г. в « » на заседании диссертационного совета Д 212.081.13 по защите диссертаций на соискание ученой степени доктора юридических наук при Казанском государственном университете по адресу: 420008, г. Казань, ул. Кремлевская, д. 18, ауд. 324.

С диссертацией можно ознакомиться в Научной библиотеке им. Н.И. Лобачевского Казанского государственного университета.

Автореферат разослан « » _____ 2007 г.

**Ученый секретарь
диссертационного совета
кандидат юридических наук,
доцент**

А.Р. Каюмова

Общая характеристика работы

Актуальность темы исследования. В настоящее время в России, как и в большинстве государств-участников СНГ, осуществляется реформирование уголовной политики, направленное на гуманизацию, расширение сферы применения к осужденным мер, не связанных с лишением свободы. Базой данной реформы стал Модельный уголовный кодекс (МУК СНГ), принятый 17 февраля 1996 г. на седьмом пленарном заседании Межпарламентской Ассамблеи государств-участников Содружества Независимых Государств, основные положения которого отражены в национальном уголовном законодательстве этих стран.

Гуманизация уголовной политики не является самоцелью, а представляет собой одно из направлений повышения ее эффективности и согласуется с требованиями международно-правовых документов. По сложившейся с советских времен традиции наиболее часто применяемым наказанием на территории бывшего СССР остается лишение свободы. Однако изоляция от общества далеко не всегда является эффективной мерой, порой не позволяет должным образом оградить осужденного к лишению свободы как члена общества от внутрисистемной субкультуры, обеспечить ему надлежащие условия содержания, организацию здравоохранения в учреждениях уголовно-исполнительной системы (УИС), устранить психологические и социальные последствия отбывания данного вида наказания. Этим обусловлено развитие указанных выше направлений пенитенциарной реформы. Президент России В.В. Путин подчеркивал, что нужно «добиться неотвратимости наказания, а не его чрезмерной суровости»¹, без необходимости «не гноить людей за решетками»².

Одной из приоритетных мер признается условное осуждение. Однако, несмотря на то, что разработка его проблем началась еще в дореволюционном отечественном уголовном праве, до сих пор в научной литературе до конца не решен ряд существенных вопросов. В разные периоды истории условное осуждение рассматривалось как самостоятельный вид наказания или как вид освобождения от

¹ Послание Президента РФ Федеральному Собранию РФ // Российская газета. 2002. 19 апр.

² Президентский надзор // Российская газета. 2004. 31 янв.

карательного воздействия. Отсюда вытекает вопрос о его содержании и механизме реализации. В современном виде условное осуждение при возможности его неоднократного назначения одному и тому же лицу нередко используется как способ ухода от ответственности. Поэтому вряд ли эта мера оправдана во всех случаях, особенно в отношении представителей организованной преступности и криминального бизнеса.

В то же время особо актуален вопрос о расширении применения условного осуждения к несовершеннолетним, совершившим преступления, не представляющие большой общественной опасности. Их исправление в силу обусловленной возрастом психологии требует принятия мер воспитания и доверия, а не помещения в места заключения, где их антисоциальная установка может лишь прочнее закрепиться.

С конца 1999 г. в государствах-участниках СНГ все больше внимания уделяется вопросам уголовной ответственности несовершеннолетних. Это выразилось, в частности, в смягчении применяемых к ним уголовно-правовых мер. Так, Федеральным законом РФ от 8 декабря 2003 г. № 162-ФЗ «О внесении изменений и дополнений в Уголовный кодекс Российской Федерации» внесено существенное изменение в гл. 14 УК РФ, в соответствии с которым подросткам 14–16 лет за совершение преступлений небольшой и средней тяжести наказание в виде лишения свободы не применяется³.

Однако это в свою очередь актуализировало проблемы организации контроля и воспитательной работы с несовершеннолетними осужденными, не лишенными свободы. В связи с данным обстоятельством представляет несомненный научный и практический интерес сравнительный анализ положений уголовного законодательства России и стран Содружества, регламентирующих условное осуждение несовершеннолетних, выявление недостатков, обобщение и внедрение положительного опыта. Указанные страны оказались практически в идентичных социально-эконо-

³ См.: СЗ РФ. 2003. № 50. Ст. 4848.

мических и политических условиях после распада Советского Союза и объявления ими независимости.

Актуальность избранной автором темы диссертационного исследования и значимость его результатов обусловлены изложенными выше обстоятельствами, а также насущной необходимостью формирования теоретической базы пенитенциарной реформы в современной России.

Степень научной разработанности темы. Теоретические и прикладные проблемы условного осуждения исследовались в работах В.Н. Баландина, С.Г. Барсуковой, Г.Н. Борзенкова, Б.С. Вайсмана, Т.Г. Веретенниковой, А.Б. Виноградова, Г.С. Гаверова, М.А. Гельфера, Н.Д. Дурманова, М.М. Исаева, Н.И. Загородникова, С.И. Зельдова, Х. Кадари, М.Я. Кантера, С. Кадыралиева, Г.А. Кригер, Ю.А. Кондратьева, Ю.П. Кравца, Н.Ф. Кузнецовой, В.Н. Курченко, В.А. Ломако, П.И. Люблинского, С.Л. Остапца, Ф.И. Раниш, Н.Ф. Саввина, Э.А. Саркисовой, Р.В. Смаевой, А.Д. Соловьева, Ю.М. Ткачевского, В.А. Уткина, О.В. Филимонова, М.А. Шнейдера, В.П. Шупилова, М.Д. Шаргородского, М.А. Якобашвили, М.И. Якубовича и др.

Некоторые аспекты условного осуждения в разные годы освещались в кандидатских диссертациях Е.О. Ананьевой, И.А. Бурлаковой, Т.Г. Веретенниковой, Н.К. Гаджиева, Е.А. Горяиновой, Э.А. Казаряна, О.М. Когуашвили, В.Н. Курченко, В.А. Ломако, Г.Г. Менберга, Н.В. Ольховика, Т.П. Русаковой, Э.А. Саркисовой, Р.В. Смаевой и в докторских диссертациях Г.С. Гаверова, С.И. Зельдова, С.Н. Сабанина, Ю.М. Ткачевского и др.

Большинство работ названных авторов были опубликованы в период действия УК РСФСР 1960 г., когда уголовно-правовое регулирование условного осуждения существенно отличалось от современного, или затрагивали общие вопросы условного осуждения. Специфика действующей в настоящее время правовой регламентации и применения этой меры к несовершеннолетним в России исследовалась в диссертационных работах А.А. Ашина («Назначение наказания и его исполнение в отношении несовершеннолетних за хищение чужого имущества». М.,

2004), А.Х. Валеева («Условное осуждение несовершеннолетних». Уфа, 2004), О.В. Демидовой («Криминологическая характеристика и предупреждение преступности условно осужденных несовершеннолетних (по материалам Центрально-Черноземного региона России». Воронеж, 2003), Т.П. Русаковой («Применение условного осуждения и отсрочки исполнения приговора к несовершеннолетним». Томск, 1989).

В данных работах проблема условного осуждения не была достаточно полно освещена, так как все они подготовлены только на основе российского законодательства. Между тем в других государствах-участниках СНГ, как и России, взявших курс на соблюдение международных стандартов уголовной ответственности несовершеннолетних, накоплен достаточно большой позитивный опыт, который небезынтересен и для отечественного законодателя. В то же время до сих пор на диссертационном уровне не осуществлялось комплексного сравнительно-правового исследования применения в этих странах условного осуждения вообще и несовершеннолетних, в частности. Указанное обстоятельство с учетом необходимости более гуманного и деликатного подхода к данной категории осужденных и выявления положительного опыта не позволяют считать проблему в достаточной мере разработанной. Институт условного осуждения несовершеннолетних в настоящее время требует комплексного и компаративного исследования, что позволит определить направления его совершенствования и существенно повысить эффективность его реализации не только в России, но и в других странах СНГ.

Объект и предмет исследования. *Объектом* исследования выступают теоретические и практические проблемы правовой регламентации и применения условного осуждения к несовершеннолетним, совершившим преступления, в России и государствах-участниках СНГ.

Предметом исследования являются:

- нормы уголовного и уголовно-исполнительного законодательства России и государств-участников СНГ об условном осуждении несовершеннолетних, их содержание и тенденции развития;

- обзоры, статистические данные, материалы судебной практики, материалы практики деятельности учреждений и органов уголовно-исполнительной системы РФ и государств-участников СНГ;
- научные публикации.

Цель и задачи исследования. *Цель* исследования заключается в том, чтобы на основе действующего законодательства, материалов судебной практики, результатов конкретно-социологического и сравнительно-правового исследования выявить условия эффективной реализации условного осуждения несовершеннолетних; внести конкретные предложения по совершенствованию законодательной регламентации этого института уголовного права и практики его применения.

В соответствии с названной целью в ходе диссертационного исследования ставились и решались следующие *задачи*:

- сформулировать понятие и определить правовую природу условного осуждения, его место в системе уголовно-правовых мер;
- описать основания применения условного осуждения несовершеннолетних;
- дать компаративный анализ законодательства РФ и государств-участников СНГ;
- раскрыть содержание критериев и условий эффективности условного осуждения несовершеннолетних;
- рассмотреть социальную обусловленность и специфику применения условного осуждения в отношении несовершеннолетних в России и государствах-участниках СНГ;
- подвергнуть анализу понятие и содержание деятельности специально уполномоченных государственных органов по контролю за поведением условно осужденных несовершеннолетних;
- установить правовые последствия условного осуждения в отношении указанной категории лиц;
- разработать и обосновать предложения по совершенствованию уголовного и уголовно-исполнительного законодательства РФ;

- внести рекомендации, направленные на повышение эффективности реализации условного осуждения в отношении несовершеннолетних.

Методологию и методику исследования составили общенаучные, а также специальные методы познания: исторический, сравнительно-правовой, логический, системно-структурный, лингвистический и др.

Исследование осуществлялось с позиции современной пенитенциарной доктрины, закрепленной в Концепции развития уголовно-исполнительной системы Министерства юстиции Российской Федерации (на период до 2008 г.).

В качестве **теоретической базы** исследования были использованы работы юристов, историков и политических деятелей дореволюционного, советского и постсоветского периодов.

Нормативной основой диссертации послужили действующее уголовное и уголовно-исполнительное законодательство России, государств-участников СНГ, иные нормативные правовые акты, регулирующие назначение и применение условного осуждения к несовершеннолетним, регламентирующие деятельность ювенальной юстиции, Модельный уголовный кодекс для государств-участников СНГ, уголовные кодексы ряда государств дальнего зарубежья, исторические документы.

В качестве **эмпирической основы** диссертант использовал: материалы ФСИН России за 2000–2005 гг.; официальную статистику за указанный период; материалы выборочного изучения уголовных дел в судах Республики Марий-Эл (25 дел), Владимирской (120 дел) и Оренбургской (25 дел) областей за 2000–2005 гг.; материалы, полученные другими авторами по данной проблеме; опубликованные материалы судебной практики за 1997–2005 гг.; материалы опроса 80 судей, прокурорско-следственных работников, преподавателей-юристов, сотрудников уголовно-исполнительных инспекций, условно осужденных несовершеннолетних.

Научная новизна диссертации заключается в том, что впервые осуществлен комплексный анализ правового регулирования и практики применения условного осуждения к несовершеннолетним в России и государствах-участниках СНГ. На основе выполненного исследования сформулировано понятие условного осужде-

ния, осуществлен сравнительный анализ законодательства РФ и государств-участников СНГ, углублен и уточнен ряд теоретических положений, внесены предложения по совершенствованию норм уголовного и уголовно-исполнительного законодательства РФ, предложены меры по повышению эффективности реализации рассматриваемого института уголовного права, решены другие актуальные вопросы.

На защиту выносятся следующие научные положения, выводы и рекомендации:

1. *Условное осуждение*, являясь альтернативой уголовному наказанию, представляет собой меру уголовно-правового характера, принудительная сущность которой заключается в возложении на осужденного в течение испытательного срока определенных обязанностей и контроле за его поведением в целях восстановления социальной справедливости, исправления и предупреждения совершения им новых преступлений.

2. *Несовершеннолетие* – комплексный фактор, определяющий возможность исправления лиц, не достигших 18 лет, без отбывания наказания, исходя из специфики социально-правового статуса и особенностей психологии этой категории осужденных.

3. *Социальное значение* условного осуждения определяется тем, что: а) оно позволяет реализовать принцип экономии репрессии, который присущ уголовной политике нашего государства; б) исключает применение наказания в случаях, когда исправление возможно другими средствами, а кара, напротив, может дать отрицательный эффект; в) благодаря тому, что оно осуществляется без изоляции осужденного от общества, способствует его скорейшему приспособлению к требованиям правопорядка, а в отдельных случаях стимулирует становление лица на путь исправления.

Правовое значение условного осуждения опосредовано социальной ролью этой меры. В первую очередь посредством условного осуждения в уголовной

политике государства реализуется международно-правовой принцип повышенной правовой защиты несовершеннолетних.

Уголовное, уголовно-процессуальное и уголовно-исполнительное право России и государств-участников СНГ учитывает особенности уголовной ответственности подростков и в целом характеризуется прямым протекционизмом (смягчением репрессивности по признаку возраста) и дополнительной правовой защитой, выраженной в особенностях производства предварительного расследования, назначения наказания, видов применяемых мер, сокращенным перечнем наказаний с уменьшенным максимальным размером и специальными условиями назначения, дополнительной (по сравнению со взрослыми) регламентацией мер уголовно-правового характера, альтернативных наказанию (принудительные меры воспитательного воздействия, освобождение от наказания с помещением в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа, условное осуждение).

4. В настоящее время в государствах-участниках СНГ условное осуждение для несовершеннолетних в силу причин правового и организационного характера может быть реальной альтернативой только лишению свободы. Следовательно, провозглашенный в уголовном законе принцип повышенной правовой защиты несовершеннолетних фактически приводит к сужению оснований применения условного осуждения. В этой связи предлагается ч. 1 ст. 73 УК РФ изложить в следующей редакции:

«1. Если, назначив исправительные работы, ограничение по военной службе, ограничение свободы, содержание в дисциплинарной воинской части или лишение свободы на срок до восьми лет, *а несовершеннолетнему осужденному также штраф, лишение права заниматься определенной деятельностью, обязательные работы, арест*, суд придет к выводу о возможности исправления осужденного без реального отбывания наказания, он постановляет считать назначенное наказание условным».

5. Учет характера и степени общественной опасности совершенного преступления, личности виновного, в том числе смягчающих и отягчающих обстоятельств,

при определении возможности условного осуждения является излишним, поскольку он осуществляется при назначении наказания и выступает основанием обращения к вопросу об условном осуждении. Повторный учет тех же обстоятельств не имеет смысла и лишь усложняет деятельность суда по законному и обоснованному применению данной меры, поэтому указание об этом из ст. 73 УК РФ целесообразно исключить.

6. Регламентация поведения условно осужденных несовершеннолетних в период испытательного срока в уголовном праве России и государств-участников СНГ рассчитана на: *сдерживание, стимулирование и объективной оценки поведения*. Следовательно, она охватывает *императивно-регулирующий и воспитательно-восстановительный* блоки.

7. *Испытательный срок*, являясь неотъемлемым средством обеспечения условного осуждения, представляет собой установленный законодателем и определяемый судом период времени, в течение которого осуществляется испытание условно осужденного, проверяется исправление лица в условиях контроля за его поведением и воспитательного воздействия.

8. В уголовных кодексах государств-участников СНГ не закреплены особые правила установления испытательного срока для условно осуждаемых несовершеннолетних. Таким образом, существует вероятность, что суды не всегда будут учитывать несовершеннолетие при решении такого вопроса и соблюдать международно-правовой принцип их повышенной правовой защиты. В связи с этим предлагается внести следующее дополнение в ч. 3 ст. 73 УК РФ: *«В отношении несовершеннолетних испытательный срок может устанавливаться от шести месяцев до трех лет»*.

9. В целях совершенствования деятельности судов по применению условного осуждения предлагается дополнить п. 3 постановления Пленума Верховного Суда СССР от 4 марта 1961 г. № 1 (с изм. от 26 апреля 1984 г. № 7) «О судебной практике по применению условного осуждения», п. 12 постановления Пленума Верховного Суда

РФ от 14 февраля 2000 г. № 7 «О судебной практике по делам о преступлениях несовершеннолетних» следующим положением:

«Указать судам на целесообразность возложения на несовершеннолетних условно осужденных дополнительных обязанностей и необходимость с особым вниманием подходить к рассмотрению этого вопроса, тщательно изучая при этом условия его жизни и факторы, которые могут препятствовать его исправлению.

Обратить внимание судов на то, что обязанности «не совершать правонарушений», «не нарушать общественный порядок» и подобные им вытекают из смысла условного осуждения и не требуют дополнительного возложения на осужденного».

10. Не вполне удачной представляется формулировка основания поощрительной отмены условного осуждения («осужденный доказал свое исправление»). Норму, содержащую критерий исправления и регулирующую отмену условного осуждения по положительным мотивам, целесообразно сформулировать иначе: *«Орган, осуществляющий контроль за поведением условно осужденного, до истечения испытательного срока придя к выводу о его исправлении, направляет об этом мотивированное представление в суд, который на этом основании может постановить об отмене условного осуждения и о снятии с осужденного судимости. При этом условное осуждение может быть отменено по истечении не менее половины установленного испытательного срока».*

11. Для более последовательной и четкой регламентации правовых последствий отрицательного поведения условно осужденного требуется включить в число оснований факультативной отмены условного осуждения систематическое или злостное нарушение общественного порядка, изложив ч. 3 ст. 74 УК РФ в следующей редакции: *«В случае систематического или злостного нарушения общественного порядка или неисполнения условно осужденным в течение испытательного срока возложенных на него обязанностей либо если условно осужденный скрылся от контроля, суд по представлению органа, указанного в части первой настоящей*

статьи, может постановить об отмене условного осуждения и исполнении наказания, назначенного приговором суда».

12. В законодательстве России до сих пор не учтен перевод уголовно-исполнительной системы из МВД в ведение Министерства юстиции. Так, в ст. 187–188 УИК РФ сотрудники уголовно-исполнительных инспекций приравниваются к работникам служб органов внутренних дел. Для устранения указанной коллизии предлагается слова «работников других служб органов внутренних дел» в указанных статьях заменить словами *«сотрудников органов внутренних дел»*.

13. Под *контролем* при условном осуждении понимается деятельность специализированных государственных органов, осуществляемая во взаимодействии с другими государственными и негосударственными органами, направленная на обеспечение учета условно осужденных, систематическое наблюдение за их поведением, выявление степени исправления в период испытательного срока, оказание на них необходимого воздействия в целях точного и неуклонного соблюдения законов, общественного порядка, выполнения возложенных обязанностей, установленных в соответствии с действующим законодательством судом или специализированным контролирующим органом, предупреждения, пресечения их нарушений, привлечения нарушителей к ответственности или принятия к ним мер общественного воздействия.

14. В России и других странах СНГ воспитание осужденных не урегулировано; это требует внесения в уголовно-исполнительное законодательство дополнений относительно проведения воспитательной работы со всеми категориями осужденных, состоящих на учете в уголовно-исполнительных инспекциях. В частности, предлагается дополнить УИК РФ ст. 188¹ «Воспитательная работа с условно осужденными» следующего содержания:

«Статья 188¹. Воспитательная работа с условно осужденными

1. После постановки на учет с условно осужденными проводится воспитательная работа с привлечением представителей органов власти, общественных

организаций, трудовых коллективов, образовательных и других организаций, граждан.

2. Содержание и порядок проведения воспитательной работы определяется уголовно-исполнительной инспекцией согласно соответствующим нормативным правовым актам и с учетом индивидуальных особенностей личности условно осужденных».

15. Для дальнейшей оптимизации деятельности УИИ в работе с несовершеннолетними необходимо:

- изменение законодательной базы, определяющей компетенцию уголовно-исполнительных инспекций и органов внутренних дел по работе с условно осужденными несовершеннолетними;
- совершенствование организационных основ деятельности уголовно-исполнительных инспекций с условно осужденными несовершеннолетними;
- научно-методическое обеспечение деятельности УИИ, в том числе разработка и применение научно обоснованных средств профилактики на основе современной криминологической, социально-демографической и психолого-педагогической характеристик личности условно осужденных несовершеннолетних;
- повышение профессионального уровня сотрудников УИИ, переориентация их служебной деятельности в соответствии с основными направлениями реформирования уголовно-исполнительной системы и главным образом в аспекте гуманизации уголовной политики.

Теоретическая и практическая значимость исследования. *Теоретическое* значение результатов исследования заключается в содержащихся в диссертации научных выводах и предложениях о совершенствовании уголовного и уголовно-исполнительного законодательства об условном осуждении несовершеннолетних и практики его применения. Они могут быть использованы в правовых и криминологических исследованиях мер уголовно-правового воздействия, не связанных с изоляцией осужденных от общества.

Практическая значимость диссертации определяется тем, что сформулированные в работе предложения и рекомендации могут быть учтены в деятельности судов и правоохранительных органов по реализации института условного осуждения. Материалы исследования могут быть использованы в учебном процессе в образовательных учреждениях по дисциплинам «Уголовное право», «Уголовно-исполнительное право» и «Криминология», в рамках повышения квалификации практических работников, исполняющих наказание и иные меры уголовно-правового характера.

Апробация результатов исследования. Диссертация подготовлена на кафедре уголовного права и процесса Владимирского государственного университета, где и проводилось ее рецензирование и обсуждение.

Результаты диссертационного исследования докладывались на научных конференциях (Владимир, 2004, 2005), отражены в опубликованных научных работах.

Структура работы обусловлена предметом, целями и задачами исследования и состоит из введения, двух глав, включающих семь параграфов, заключения и списка использованных нормативных правовых актов, судебной практики и литературы, приложений.

Содержание работы

Во **Введении** обосновывается актуальность темы исследования, его научная новизна, теоретическая и практическая значимость, определяются объект, предмет, цели и задачи, указываются методология и методика, теоретическая и законодательная основы, степень научной разработанности проблемы, формулируются основные положения, выносимые на защиту, приводятся данные об апробации результатов исследования.

Первая глава **«Условное осуждение: понятие, основания и условия применения к несовершеннолетним в уголовном праве России и государств-участников СНГ»** содержит три параграфа.

В первом из них **«Понятие и юридическая природа условного осуждения»** осуществлен анализ возникновения и эволюции этого института в отечественном (некогда общем для всех государств-участников СНГ) уголовном праве, показан зарубежный опыт его регламентации, исследованы основные дискуссионные вопросы, относящиеся к сущности и содержанию данной меры уголовно-правового характера.

В разные исторические периоды и в разных странах условное осуждение рассматривалось: а) как наказание либо как особый порядок его отбывания; б) как условное освобождение от отбывания наказания или от уголовного преследования; в) как условное неприменение наказания; г) как мера контроля и воздействия на осужденного, обеспечивающая его ресоциализацию и возмещения ущерба.

Применение условного осуждения в России началось лишь после Октябрьской революции 1917 г. В настоящее время оно закреплено в уголовном законодательстве всех государств-участников СНГ. Развитие института условного осуждения происходило в советский период, поэтому вполне правомерно говорить об общих чертах его эволюции и юридической природе во всех странах Содружества Независимых Государств (бывших республик СССР).

Условное осуждение обладает статусом самостоятельной уголовно-правовой меры, обусловленным ее свойствами и функциями, которые определяют различие и сходство с наказанием.

Юридическая природа условного осуждения определяется:

- его уголовно-правовым характером;
- самостоятельным статусом как меры, заменяющей наказание в процессе его назначения, т.е. не требующей его дополнительного или последующего применения при условии соблюдения осужденным предъявляемых к нему требований;
- гуманным отношением к осужденному, стимулированием к законопослушному поведению посредством оказанного осужденному доверия и социальной поддержки;
- возложением на осужденного определенных обязательств, направленных на обеспечение его исправления, предупреждение совершения им любых правонарушений;
- контролем за поведением условно осужденного;
- обеспечением восстановления социальной справедливости.

Проведя анализ содержания, свойств и функций условного осуждения, автор пришел к выводу, что оно обладает статусом самостоятельной уголовно-правовой меры, представляет собой адекватную обстоятельствам дела и характеристикам личности виновного альтернативу наказанию. Данная мера основана на проявлении к осужденному гуманизма, применяется при определенных обстоятельствах и возможности обеспечения его исправления, предупреждения совершения им новых правонарушений и восстановления социальной справедливости без использования карательных средств путем выполнения несовершеннолетним ряда условий в течение испытательного срока и контроля за ним.

Во втором параграфе «**Социальное и правовое значение условного осуждения несовершеннолетних**» исследуются факторы, определяющие

специфику применения этой меры к подросткам, совершившим преступления. Исходя из правовой характеристики условного осуждения, его применение в отношении несовершеннолетних имеет важное социальное и правовое значение. Первое определяется тем, что:

- а) оно позволяет реализовать принцип экономии репрессии;
- б) исключает применение наказания в случаях, когда исправление возможно другими средствами, а кара, напротив, может дать отрицательный эффект;
- в) благодаря тому, что условное осуждение осуществляется без изоляции осужденного от общества, оно способствует его скорейшему приспособлению к требованиям правопорядка, а в отдельных случаях стимулирует становление лица на путь исправления.

Правовое значение условного осуждения опосредовано социальной ролью этой меры и выражается, во-первых, в реализации международно-правовых принципов гуманизма и повышенной правовой защиты несовершеннолетних; во-вторых, в его альтернативности наказанию и прежде всего лишению свободы, дающей возможность исправления несовершеннолетнего без применения к нему кары в условиях интеграции его в общество, не требующих разрушения семейных и прочих полезных социальных связей; в-третьих, в смягчении уголовной ответственности несовершеннолетнему в связи с наличием специальных указаний в уголовном законе, касающихся этого возраста.

Несовершеннолетие само по себе является комплексным фактором, определяющим возможность исправления лиц, не достигших 18 лет, без отбывания реального наказания путем применения условного осуждения, благодаря специфике правового, социального статуса и особенностям психологии этой категории осужденных.

Условное осуждение несовершеннолетних имеет важное предупредительное значение, поскольку предоставляет возможность применять пример-

но такой же комплекс мер воздействия, что и наказание, но без карательного эффекта, который в подростковом возрасте, как правило, препятствует адекватному усвоению позитивных норм поведения, интенсифицирует противостояние между личностью, обществом, которое его осуждает, и государством, которое его наказывает.

В целом же социальное и правовое значение условного осуждения определяется необходимостью не только гуманного отношения к детям, но и сохранения для общества его полноценных членов, только начинающих свой жизненный путь.

Третий параграф **«Условия и основания применения условного осуждения в отношении несовершеннолетних в уголовном праве России и государств-участников СНГ»** посвящен уголовно-правовой регламентации назначения условного осуждения.

Условия принятия решения об условном осуждении – это обстоятельства, с которыми закон связывает юридическую возможность применения этой меры. Условия предваряют описание оснований в норме об условном осуждении и сопровождаются союзом «если», их следует считать гипотезой данной нормы; основания, порядок их учета судом и содержание самой меры – диспозицией, т.е. правилом ее применения, а последствия нарушения осужденным предъявляемых к нему требований в течение испытательного срока – санкцией. Таким образом, при решении вопроса об условном осуждении прежде всего необходимо соблюдение условий его применения о признании лица виновным в совершении преступления (осуждение) и назначении судом определенного наказания.

Следует отличать условия назначения условного осуждения от условий его действия, которые и дали название этой мере уголовно-правового характера. Особенности последних является то, что они: а) реализуются в отношении лиц, к которым уже было применено условное осуждение; б) они не учитываются судом, а определяются им в зависимости от личности виновно-

го и других обстоятельств дела; в) адресуются непосредственно осужденному, а нарушение их влечет продление испытательного срока либо отмену условного осуждения.

Проведенное исследование выявило незначительные различия регламентации и практики реализации условного осуждения несовершеннолетних в России и других государствах-участниках СНГ. Вместе с тем общие тенденции развития уголовного законодательства этих стран, определяемые их вхождением в некогда единое государство – СССР, обусловили и ряд общих черт, в том числе, к сожалению, и недостатков. Так, в настоящее время в государствах-участниках СНГ условное осуждение для несовершеннолетних в силу причин правового и организационного характера может быть реальной альтернативой только лишению свободы. Следовательно, реализованный в уголовном законе принцип повышенной правовой защиты несовершеннолетних фактически приводит к сужению оснований применения условного осуждения, т.е. по сути превращается в свою противоположность.

Выходом из сложившейся ситуации может стать дополнение перечня правовых условий применения условного осуждения в отношении несовершеннолетних с включением в него всех предусмотренных для них наказаний (см. раздел I автореферата).

Основания условного осуждения – это совокупность причин, по которым суд может постановить считать назначенное наказание условным. Они вытекают из обстоятельств дела и носят оценочный характер. Между тем определение их содержания и учет судом порождают оживленные дискуссии в литературе и проблемы в правоприменительной практике, в том числе и применительно к категории несовершеннолетних осужденных.

Практически во всех уголовных кодексах этих стран решение о применении условного осуждения основано: а) на выводе суда о возможности исправления осужденного без реального отбывания наказания; б) учете характера и степени общественной опасности совершенного преступления, лично-

сти виновного, в том числе смягчающих и отягчающих обстоятельств, которые в совокупности позволяют принять решение о замене реального наказания условным осуждением. Диссертант считает, что когда речь идет об условном осуждении, судом должны оцениваться прежде всего внутренние качества личности, позволяющие сформировать у осужденного уважительное отношение к человеку, обществу, труду, нормам, правилам и традициям общежития и правопослушное поведение без применения карательных средств. Следовательно, в данном случае нужно исходить не из так называемого «юридического исправления», т.е. формального соблюдения законов и предписаний в период испытательного срока, а именно из потенциальной способности человека к исправлению в субъективном смысле, что обусловлено прежде всего характеристикой личности. В этой связи, представляется, условное осуждение обладает большим потенциалом реадaptации и ресоциализации несовершеннолетних осужденных, чем наказание (особенно в виде лишения свободы). При применении условного осуждения у суда появляется возможность стимулирования и поддержки тех качеств, которые способствуют исправлению в каждом конкретном случае, формирования нравственной ответственности и способности ее нести.

Ни российский уголовный закон, ни УК стран СНГ не связывают возможность условного осуждения с определенными характером и степенью общественной опасности содеянного. Думается, что приоритет при выборе этой меры, особенно в отношении несовершеннолетних, должен отдаваться личностным характеристикам, а не качественно-количественным показателям совершенного преступления. Условное осуждение не является более мягким наказанием, а его применение ввиду специфики социального и правового значения не может расцениваться как карательный эквивалент деяния.

Результаты исследования оснований применения условного осуждения в странах СНГ позволяют сделать вывод, что регламентация учета данных обстоятельств при рассмотрении возможности условного осуждения является

излишней, поскольку таковая осуществляется при назначении наказания и выступает основанием обращения к вопросу об условном осуждении. Повторный учет тех же обстоятельств не имеет смысла и лишь усложняет деятельность суда по законному и обоснованному применению указанной меры.

Глава вторая **«Реализация условного осуждения несовершеннолетних в законодательстве России и государств-участников СНГ»** включает четыре параграфа.

Первый параграф **«Регламентация поведения условно осужденных несовершеннолетних в период испытательного срока в уголовном и уголовно-исполнительном праве России и государств-участников СНГ»**. Регламентация поведения условно осужденных несовершеннолетних в период испытательного срока в уголовном праве России и государств-участников СНГ рассчитана на три эффекта: сдерживания, стимулирования и объективной оценки поведения. Соответственно, ее можно подразделить на два блока: императивно-регулирующий и воспитательно-восстановительный.

Изучение реализации условного осуждения несовершеннолетних с позиции ее эффективности должно опираться на то, что она обладает не произвольным характером, а выступает итогом функционального взаимодействия сложной системы факторов, оказывающих как положительное, так и негативное влияние на осужденного. Автор предлагает унифицировать обозначение комплекса мероприятий, проводимого в рамках условного осуждения вообще и применяемого в отношении несовершеннолетних, в частности. При этом предпочтительным является использование термина «реализация». Во-первых, он достаточно общий, не ассоциируется только с какой-либо одной сферой деятельности или решаемой задачей; во-вторых, охватывает все этапы правоприменения в период условного осуждения; в-третьих, позволяет отражать деятельность всех субъектов, направленную на достижение позитивного эффекта от рассматриваемой меры, а также участие самого осужденного в

этом процессе, включая выполнение возлагаемых на него требований и сам процесс исправления.

Реализация условного осуждения включает:

1) осуществление контроля со стороны специализированного государственного органа – уголовно-исполнительной инспекции за поведением условно осужденного и выполнением им возложенных обязанностей;

2) воспитательную работу;

3) профилактику совершения осужденным преступлений и иных правонарушений;

4) решение вопросов об уголовно-правовых последствиях поведения условно осужденного (полная или частичная отмена обязанностей, отмена условного осуждения со снятием судимости, продление испытательного срока, снятие с учета в связи с отрицательным поведением подконтрольного либо совершением им преступления и направлением материалов в суд).

Испытательный срок является неотъемлемым элементом, а также средством обеспечения условного осуждения. Он наиболее полно выражает сущность этой меры, заключающейся в испытании, проверке лица на способность руководствоваться социальными нормами в условиях оказания ему доверия и без применения к нему наказания. Испытательный срок позволяет оценивать не только результат, но и процесс исправления. Диссертант, исходя из анализа правового значения условного осуждения, определяет испытательный срок как установленный законодателем и определяемый судом отрезок времени, в течение которого осуществляется испытание условно осужденного лица, проверяется возможность достижения его исправления при освобождении его от наказания в условиях контроля и исправительного воздействия.

Ни в одном УК государств-участников СНГ не закреплено особого правила исчисления испытательного срока для условно осуждаемых несовершеннолетних. Таким образом, существует вероятность, что суды не все-

гда будут учитывать несовершеннолетие при решении такого вопроса и соблюдать международно-правовой принцип их повышенной правовой защиты. В связи с этим предлагается внести дополнение в ч. 3 ст. 73 УК РФ (см. раздел I автореферата).

Исходя из содержания условного осуждения, предлагается ввести оценочный критерий, на основании которого суд мог бы устанавливать конкретный период испытания, более четко учитывать личностные особенности, в том числе и несовершеннолетие (см. раздел I автореферата).

Возложение дополнительных обязанностей на несовершеннолетних, осужденных условно, по мнению автора, надлежит рассматривать не как карательный элемент, а как средство исправительного воздействия. Поэтому их выбор должен быть мотивирован в приговоре не отрицательными характеристиками личности осужденного, а действительными потребностями его исправления. Возлагаемые судом на условно осужденного обязанности призваны также облегчить, усилить и конкретизировать воспитательное воздействие на условно осужденного, на облегчение контроля за его поведением.

В целях совершенствования деятельности судов по применению условного осуждения предлагаются дополнения в постановление Пленума Верховного Суда СССР «О судебной практике по применению условного осуждения» (см. раздел I автореферата).

Во втором параграфе **«Регламентация правовых последствий поведения условно осужденных несовершеннолетних в законодательстве России и государств-участников СНГ»** отмечается, что важной особенностью условного осуждения является то, что в течение испытательного срока у специализированного контролирующего органа и суда существует возможность как корректировки этой меры (отмены или дополнения возлагаемых обязанностей, продления испытательного срока), так и его досрочной отмены. Указанные правовые средства позволяют регулировать поведение осужденного, реагируя на его изменения как в лучшую, так и в худшую сторону.

Такие средства воздействия на осужденного входят в меры поощрения и взыскания.

К поощрительным относятся: а) полная или частичная отмена ранее установленных для осужденного обязанностей; б) отмена условного осуждения и снятие судимости.

Во вторую группу входят: а) изменение условий испытания – дополнение ранее установленных для условно осужденного обязанностей; б) продление испытательного срока; в) отмена условного осуждения и направление осужденного для реального отбывания назначенного ему наказания.

Не вполне удачной представляется формулировка основания поощрительной отмены условного осуждения: «осужденный доказал свое исправление». Буквальное толкование рассматриваемой формулировки означает, что вывод сотрудника специализированного органа, осуществляющего контроль за условно осужденным и суда об исправлении должен основываться не на подлинном исправлении, а на особом доказывании такового осужденным. Поэтому норму, содержащую критерий исправления и регулирующую отмену условного осуждения по положительным мотивам, целесообразно сформулировать иначе (см. раздел I автореферата).

Основания применения средств взыскания в период испытательного срока в государствах-участниках СНГ в целом регламентируются одинаково. Однако есть и различия, небезынтересные для российского законодателя. Так, в УК Казахстана, на наш взгляд, более последовательно и четко, по сравнению с УК РФ, регламентируются последствия отрицательного поведения условно осужденного. В основания факультативной отмены условного осуждения включено систематическое или злостное нарушение общественного порядка, в то время как российский уголовный закон никак не отражает такую возможность. На этом основании автор приходит к выводу, что ч. 3 ст. 74 УК РФ нуждается в совершенствовании, она может быть изложена в другой редакции (см. раздел I автореферата).

Третий параграф **«Организация контроля над поведением условно осужденных несовершеннолетних в России и государствах-участниках СНГ»**. В нем диссертант отмечает, что одним из приоритетов реформ, как показывает практика, стало совершенствование порядка реализации условного осуждения. Во-первых, как в России, так и в других странах СНГ по-прежнему наиболее часто применяемым наказанием выступает лишение свободы, а во-вторых, ввиду серьезных препятствий для исполнения исправительных работ, штрафа в законодательстве и практике, неотработанности механизма реализации обязательных работ и ареста и фактической безальтернативности лишения свободы в отношении несовершеннолетних, условное осуждение к нему является по сути единственной реальной мерой уголовной ответственности, позволяющей не изолировать подростка от общества.

В сложившейся ситуации одним из приоритетных направлений таких реформ стало совершенствование порядка исполнения условного осуждения.

Диссертант обосновывает мысль о том, что надлежащее осуществление контроля за поведением условно осужденных невозможно без четкого согласования действий уголовно-исполнительных инспекций и служб органов внутренних дел.

Однако в законодательстве некоторых стран СНГ до сих пор не учтен перевод уголовно-исполнительной системы из МВД в ведение Министерства юстиции. Так, в ст. 187–188 УИК РФ сотрудники уголовно-исполнительных инспекций приравниваются к сотрудникам служб органов внутренних дел. Для устранения указанной коллизии предлагается слова «работников других служб органов внутренних дел» в указанных статьях заменить словами «сотрудников органов внутренних дел».

В современном уголовном законодательстве стран СНГ не раскрывается содержание термина «контроль» применительно к условно осужденным. Диссертант предлагает понимать под ним деятельность специализированных государственных органов, осуществляемую во взаимодействии с другими го-

сударственными и негосударственными структурами, направленную на обеспечение учета условно осужденных, систематическое наблюдение за их поведением, выявление степени исправления в период испытательного срока, а также на оказание на них необходимого воздействия в целях точного и неуклонного соблюдения законов, общественного порядка, возложенных обязанностей, установленных законом, судом или специализированным контролирующим органом, в целях предупреждения, пресечения их нарушений, выявления и привлечения нарушителей к ответственности или принятия к ним мер общественного воздействия.

В четвертом параграфе **«Воспитательная и профилактическая работа с условно осужденными несовершеннолетними в России и государствах-участниках СНГ»** указывается, что на практике такая работа зачастую выражается в осуществлении учета и периодической регистрации этих лиц, а также проведении профилактических бесед. Осужденные несовершеннолетние нередко сталкиваются с формальным подходом со стороны сотрудников, неспособностью оказать психологическую, иную помощь подростку в его проблемах, которые и выступают значимыми факторами, детерминирующими его преступную активность.

Условно осужденный несовершеннолетний в силу особенностей психологии, обусловленных переходным возрастом и отягощенных влиянием криминогенных факторов, нуждается в проявлении особой деликатности, психологического и педагогического мастерства, помощи в исправлении. На практике же работа с ним осуществляется с позиции силы. В связи с этим предлагается создать принципиально иную систему взаимодействия и воспитательно-профилактической работы с условно осужденными несовершеннолетними. После вынесения приговора об условном осуждении дело несовершеннолетнего должно направляться в создаваемую при органах местного самоуправления исправительную комиссию, действующую по аналогии с комиссией по делам несовершеннолетних. Для обеспечения выполнения испра-

вительной программы к несовершеннолетнему условно осужденному может быть прикреплен общественный наставник – представитель общественной организации, общественности, педагог, работник предприятия, где работает подросток.

В этой связи в схеме реализации условного осуждения весомую роль должна играть воспитательная работа. Однако в России и других странах СНГ воспитание осужденных декларируется в качестве приоритетной задачи, однако в действительности ее осуществление в отношении условно осужденных практически нигде не урегулировано. Это противоречие требует внесения в уголовно-исполнительное законодательство дополнений относительно проведения воспитательной работы со всеми категориями осужденных, состоящими на учете в УИИ. В частности, автором предлагается дополнить УИК РФ специальной статьей (см. раздел I автореферата). Такое дополнение может быть рекомендовано к рассмотрению и в других государствах-участниках СНГ.

Детальная регламентация воспитательной работы должна найти отражение в специально разработанной инструкции о проведении воспитательной работы с условно осужденными.

В **Заключении** диссертации подводятся итоги исследования, формулируются основные теоретические выводы, научные положения и рекомендации по совершенствованию законодательства, регулирующего условное осуждение несовершеннолетних, и судебной практики по его применению.

По теме диссертации опубликованы следующие работы:

а) В изданиях, рекомендованных ВАК

1. Павлов, Д.А. Организация контроля за поведением условно осужденных несовершеннолетних / Д.А. Павлов // «Черные дыры» в Российском законодательстве. 2007. № 2 (0, 5 п.л.).

б) В других изданиях

2. Павлов, Д.А. Понятие и правовая природа условного осуждения (сравнительно-правовой анализ законодательства РФ и государств-участников СНГ /Д.А. Павлов // Право: теория и практика. 2006. № 15 (86) (1, 8 п.л.).

3. Павлов, Д.А. Условное осуждение несовершеннолетних в законодательстве России и государств-участников СНГ (законодательное регулирование и организация реализации): монограф. / Д.А. Павлов / отв. ред. А.И. Чу-чаев. Владимир, 2006. (9, 77 п.л.)